

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 054/05/18-2027/2023

И НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА К РАССМОТРЕНИЮ

«16» октября 2023г.

г.Новосибирск

Председатель Комиссии Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе <...>, рассмотрев материалы по заявлению физического лица (вх. № 15101-ИП/23 от 21.08.23) по признакам нарушения Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон «О рекламе») при осуществлении распространения на номер заявителя <...> от отправителя «T-Media» 30.08.2022г. в 19:27 смс-сообщения рекламного характера,

УСТАНОВИЛ:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица (вх. № 15101-ИП/23 от 21.08.23) по факту получения заявителем смс-сообщения рекламного характера без предварительного согласия.

Как указывается в заявлении на номер телефона заявителя <...> от отправителя «T-Media» 30.08.2022г. в 19:27 поступило смс-сообщение следующего содержания: *«Семинары в Дубае и Стамбуле. Бизнес с третьими странами. <...>».*

По результатам рассмотрения заявления Новосибирским УФАС России установлено следующее.

В соответствии с п.1 ст.3 Федерального закона «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 г. (далее – Закон «О рекламе»), реклама - информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Объектом рекламирования может быть товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Товар, согласно п.3 ст.3 Закона «О рекламе», - это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения

в оборот.

Поскольку рассматриваемое смс-сообщение направлено на привлечение внимания к объекту рекламирования (мероприятию – семинары, а также сайту <...>), формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке, в соответствии с Закона «О рекламе» оно является рекламой.

Согласно ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе», распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы. При этом реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Как сообщается заявителем, им такого согласия какому-либо лицу не давалось. Следовательно, данное обстоятельство указывает на нарушение ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

Ответственность за нарушение требований ч. 1 ст.18 Закона «О рекламе» несет рекламодатель (ч. 7 ст.38 Закона о рекламе).

Согласно ст.3 Закона о рекламе, рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно информации, представленной ПАО «МТС», буквенный идентификатор T-Media выделен ООО «СМС Трафик» на основании договора от 12.12.2017г.

В соответствии с ответом ООО «СМС Трафик», инициатором рассылки данного SMS-Сообщения является ООО «Новые Телекоммуникации» (ОГРН: 1131690064582, юридический адрес: 420111, Казань, ул. Пушкина, 42а, оф. 3).

Между ООО «СМС Трафик» (Исполнитель) и ООО «Новые Телекоммуникации» (Заказчик) был заключен договор №492/16 от 26.09.2016 г. (далее - Договор). В соответствии с п. 2.1 указанного Договора, Исполнитель обязуется оказывать Заказчику услуги доступа к Системе (далее - Услуги), а Заказчик обязуется оплачивать Услуги на условиях, предусмотренных Договором.

ООО «СМС Трафик» не может самостоятельно получить предварительное согласие абонентов на направление им сообщений или каким-либо образом взаимодействовать с абонентами, т.к. не состоит в договорных отношениях с абонентами, самостоятельно не взаимодействует с ними, не предоставляет абонентам товары/работы/услуги, не участвует в формировании сообщений, в том числе рекламных сообщений, и не распространяется рекламу чьих-либо товаров, работ, услуг.

В случае получения информации о том, что абонент против получения рассылки сообщений от указанного Заказчика, ООО «СМС Трафик» сообщает об этом Заказчику и прекращает рассылку.

Предварительная проверка невозможна, поскольку автоматизированная система не позволяет ООО «СМС Трафик» проверять список номеров и текст сообщений, они отправляются в зашифрованном виде к оператору или следующему посреднику для направления оператору.

Все данные, полученные от Заказчика, которые хранятся на ресурсах ООО «СМС Трафик», хранятся в зашифрованном виде, обрабатываются автоматически, в соответствии с требованиями законодательства о соблюдении тайны переписки и защиты персональных данных.

Для целей защиты абонента от несанкционированной рассылки сообщений договором с Заказчиком предусмотрена ответственность за направление смс-сообщения без предварительного согласия. ООО «СМС Трафик» требует от клиента гарантировать получение согласия, так как самостоятельно оно этого реализовать не может.

В адрес ООО «Новые Телекоммуникации» был направлен запрос о предоставлении предварительного согласия, до настоящего времени ответ не получен.

Таким образом, на данный момент есть основания считать ООО «Новые Телекоммуникации» рекламодателем рассматриваемого смс-сообщения. Следовательно, в действиях ООО «Новые Телекоммуникации» усматриваются признаки нарушения ч. 1 ст. 18 Закона «О рекламе».

В соответствии с п. 4 ст. 3 Закона «О рекламе», ненадлежащая реклама - это реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

На основании п.2 ч.1 ст.33, ч.1, 2 ст.36 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе», в соответствии с пунктами 24, 25 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 24.11.2020г. №1922,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу № 054/05/18-2027/2023 по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

2.1) заявитель – физическое лицо <...>;

2.2) лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе: ООО «Новые Телекоммуникации» (адрес: 420111, Республика Татарстан, город Казань, улица Пушкина, дом 42А, офис 3, ОГРН: 1131690064582, дата присвоения ОГРН: 27.09.2013, ИНН: 1655276932, КПП: 165501001).

3. Назначить дело 054/05/18-2027/2023 к рассмотрению на «**10» ноября 2023 в 10:00 часов** по адресу г. Новосибирск, ул. Кирова, 3, к. 1007.

4. ООО «Новые Телекоммуникации» до «**03» ноября 2023г.** представить в адрес Новосибирского УФАС России:

4.1) документы, на основании которых осуществлялось распространение вышеуказанной рекламы (договор на осуществление звонков, акты оказанных услуг за соответствующий период, платежные документы, приказ (распоряжение) об осуществлении рассылки, утвержденный текст сообщений, подлежащего рассылке, и т.п.);

4.2) доказательства наличия предварительного согласия абонента номера телефона <...> на получение рекламы по сетям электросвязи.

4.3) документальные сведения об отправителе указанного смс-сообщения – владельце буквенного идентификатора «Т-Media»;

4.4) отзыв на данное определение.

5. В соответствии с п.31 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, от 24.11.2020 №1922, антимонопольный орган по ходатайству лиц, участвующих в деле, а также по собственной инициативе вправе принять решение о рассмотрении дела путем использования систем видео-конференц-связи при наличии технической возможности осуществления видео-конференц-связи.

На основании изложенного стороны уведомляются о проведении заседания по делу о нарушении законодательства РФ о рекламе путём использования систем видеоконференцсвязи (далее – ВКС) с использованием системы TrueConf.

Для участия в работе комиссии Новосибирского УФАС России посредством ВКС сторонам следует пройти по ссылке: <https://cdto02.digital.gov.ru/c/1314825742> и ожидать сеанса связи. Наличие включенных видеорекамеры и микрофона обязательно.

О возможности обеспечения связи сторонам сообщить заранее (не позднее, чем за два рабочих дня) по электронной почте to54@fas.gov.ru.

Обращаем внимание, что участие в рассмотрении дела в дистанционном формате возможно исключительно при заблаговременном (за 24 часа до планируемого заседания Комиссии) направлении на электронную почту to54@fas.gov.ru документов, подтверждающих полномочия лица, представляющего интересы участника по делу, его контактных данных (номер телефона, электронный почтовый адрес), а также при предъявлении во время подключения к видеоконференцсвязи документов, удостоверяющих личность.

Явка представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, с надлежащим образом оформленной

доверенностью на участие в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, обязательна.

В случае неявки лиц, участвующих в деле или их представителей, дело может быть рассмотрено в отсутствие указанных лиц.

Документы представляются в копиях, заверенных юридическим лицом, за подписью уполномоченного должностного лица, с сопроводительным письмом (с указанием перечня прилагаемых документов, количества листов и экземпляров в документе). В случае отсутствия какого-либо из перечисленных документов необходимы письменные пояснения.